

HELMUT FRISTER

PROFESOR DE DERECHO PENAL Y PROCESAL PENAL
DE LA UNIVERSIDAD DE DÜSSELDORF

Concepto de culpabilidad y fundamento punitivo de la participación

TRADUCCIÓN DE

**JOSÉ R. BÉGUELIN, MARÍA DE LAS MERCEDES GALLI
Y MARCELO A. SANCINETTI**



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



© Copyright by

editorial hammurabi s.r.l.

Talcahuano 481 - 4º piso

C1013AAI - Buenos Aires - Argentina

Tel.: (54-11) 4382-3586 — líneas rotativas —

E-mail: info@hammurabi.com.ar - www.hammurabi.com.ar

- twitter.com/hammurabi_srl
- facebook.com/libreriahammurabi
- youtube.com/libreriahammurabi

Producción integral



concept design

de **Fernando Lucas Depalma**

Tel.: 4382-2080 — líneas rotativas —

Esta edición se terminó de imprimir
en el mes de septiembre de 2017

en **«Docuprint S.A.»**

Tacuari 123, Buenos Aires - Argentina

Hecho el depósito de ley 11.723

Derechos reservados

Prohibida su reproducción total o parcial

Impreso en Argentina / Printed in Argentina

ISBN: 978-950-741-858-7 (rústica)

114-733

FRISTER, HELMUT

• **Concepto de culpabilidad y fundamento punitivo de la participación**

1ª edición, Buenos Aires, **Hammurabi**, 2017

160 ps., 19,5 x 12 cm.

ISBN: 978-950-741-858-7

1. Derecho Penal I. Título

CDD 345

Fecha de catalogación: 30/8/2017

ÍNDICE GENERAL

ABREVIATURAS	11
---------------------------	-----------

CAPÍTULO I

EL CONCEPTO DE CULPABILIDAD DE LA DOGMÁTICA JURÍDICO-PENAL

I. Introducción	13
1. Los diferentes significados del concepto de culpabilidad ..	13
2. Dolo e imprudencia como elementos del ilícito	15
3. Objeto y curso de estas reflexiones	18
II. La capacidad de culpabilidad	19
1. Idea básica y estructura de la regulación legal	19
2. Los malogrados elementos iniciales de los §§ 20, 21, StGB ..	21
3. La malograda descripción de la capacidad de tomar una de- cisión auto-responsable como capacidad de comprensión y dirección	23
4. La estructura de la capacidad de tomar una decisión auto- responsable	27
5. Consecuencias para la interpretación del Derecho vigente ..	30
III. La conocibilidad de la antijuridicidad	32
IV. La exculpación en virtud de necesidad existencial	35
1. ¿Exculpación por falta o disminución de la auto-responsabi- lidad?	36
2. ¿Exculpación como mera restricción de la norma de sanción?	40
3. Exculpación como restricción de la norma de conducta	42
V. Conclusión	47

CAPÍTULO II

REFLEXIONES ACERCA DE UN CONCEPTO AGNÓSTICO DE LA CAPACIDAD DE CULPABILIDAD

I. Introducción	49
II. La premisa indeterminista en el entendimiento tradicional de la capacidad de culpabilidad	52
III. Interpretaciones agnósticas (o deterministas) de la capacidad de culpabilidad	58
1. Incapacidad de culpabilidad como motivación mediante determinadas perturbaciones psíquicas (Herzberg)	58
2. Capacidad de culpabilidad como adscripción según el parámetro de la necesidad de pena (Jakobs)	64
3. Capacidad de culpabilidad como asequibilidad normativa (Roxin, Merkel)	66
IV. Capacidad de culpabilidad como capacidad de procesar una decisión racional	71
V. Solución de problemas dogmáticos aparentes	76
1. La construcción de la capacidad de culpabilidad disminuida	77
2. La relación entre capacidad de culpabilidad y consciencia del ilícito	80
VI. Acerca de la legitimación agnóstica del Derecho penal	83

CAPÍTULO III

CULPABILIDAD Y CAUSAS DE EXCULPACIÓN

I. El concepto de culpabilidad	87
1. Culpabilidad jurídico-penal como un "derivado de la prevención general positiva"	87
2. Reacciones de la ciencia del Derecho Penal	89
3. Análisis y evaluación crítica	92
a) La necesidad de rellenar el concepto de culpabilidad	93
b) ¿Se rellena de contenido por medio del fin de la pena de la prevención general positiva?	96
c) Conclusiones intermedias	100

ÍNDICE GENERAL

9

II. Las causas de exculpación	102
1. El estado de necesidad exculpante (§ 35, StGB)	103
a) La explicación en Jakobs	103
b) Análisis y evaluación crítica	105
2. El exceso en la legítima defensa (§ 33, StGB)	110
a) La explicación en Jakobs	110
b) Análisis y evaluación crítica	111
III. Resumen y conclusión	116

CAPÍTULO IV

**ACERCA DEL FUNDAMENTO PUNITIVO
DE LA COAUTORÍA Y DE LA PARTICIPACIÓN**

I. Introducción	119
II. El fundamento punitivo de la coautoría	126
1. ¿Intervención en una contradicción en común a la norma? ..	126
2. Contradicción propia a la norma mediante la intervención en un hecho en común	128
3. Compatibilidad con principios jurídico-penales fundamen- tales	132
III. El fundamento punitivo de la participación	134
1. Contradicción propia a la norma mediante la intervención en el hecho de otro	134
2. Menor intensidad de la contradicción a la norma en la com- plicidad	139
IV. Conclusión (provisional)	143
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	145